

DYREKTORŚląskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia
w KatowicachWOKS-I-0212-5/ ...⁷...-HK/14DECYZJA Nr 12-⁴⁵¹.../OD-⁴.../WOKS/2014

Na podstawie art. 154 ust. 3 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (Dz. U. 2008 Nr 164, poz. 1027, z późn. zm.) zwanej dalej ustawą oraz art. 104 i 107 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. 2013 poz. 267) dalej jako k.p.a. po ponownym rozpatrzeniu odwołania złożonego przez: **Panią Urszulę Tomanek, prowadzącą Gabinet Stomatologiczny, 43-400 Cieszyn, przy ul. Hławiczki 12/2**, dotyczącego rozstrzygnięcia konkursu ofert na zawieranie umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej na lata 2011-2013, kod postępowania: **12-11-000536/STM/07/1/07.0000.218.02/1**, w rodzaju: leczenie stomatologiczne, w zakresie: leczenie ogólnostomatologiczne na obszarze powiatu cieszyńskiego.

Dyrektor Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ orzeka:

1. uwzględnić odwołanie **Pani Urszuli Tomanek, prowadzącej Gabinet Stomatologiczny, 43-400 Cieszyn, przy ul. Hławiczki 12/2**, od rozstrzygnięcia postępowania w trybie konkursu ofert ogłoszonego w dniu 17 września 2010 r., kod postępowania: **12-11-000536/STM/07/1/07.0000.218.02/1**, poprzedzającego zawarcie umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej w rodzaju: leczenie stomatologiczne, w zakresie: leczenie ogólnostomatologiczne na obszarze powiatu cieszyńskiego, prowadzonego przez Dyrektora Śląskiego OW NFZ w Katowicach,
2. nadać decyzji rygor natychmiastowej wykonalności.

UZASADNIENIE

Śląski Oddział Wojewódzki Narodowego Funduszu Zdrowia w dniu 17 września 2010 r. ogłosił postępowanie nr 12-11-000536/STM/07/1/07.0000.218.02/1 prowadzone w trybie konkursu ofert w sprawie zawarcia umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej w rodzaju: leczenie stomatologiczne, w zakresie: leczenie ogólnostomatologiczne na obszarze powiatu cieszyńskiego. W ogłoszeniu przedmiotowego postępowania wartość zamówienia określono na nie więcej niż 6 251 580,00 PLN na okres rozliczeniowy od dnia 1 stycznia 2011 r. do dnia 31 grudnia 2011 r.

Ogłoszenie o postępowaniu zawierało obligatoryjne elementy określone w rozporządzeniu Ministra Zdrowia z dnia 15 grudnia 2004 r. *w sprawie sposobu ogłaszania o postępowaniu w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej przez Narodowy Fundusz Zdrowia, zapraszania do udziału w rokowaniach, składania ofert, powoływania i odwoływania komisji konkursowej oraz jej zadań* (Dz. U. z 2004 r. Nr 273, poz. 2719). Upublicznione zostały także materiały i zarządzenia, na podstawie których przeprowadzono przedmiotowe postępowanie. Wszyscy świadczeniodawcy biorący udział w przedmiotowym postępowaniu złożyli w ofertach oświadczenie, że zapoznali się z warunkami postępowania oraz warunkami zawierania umów i nie zgłaszają co do nich zastrzeżeń oraz przyjmują do stosowania.

W ogłoszeniu ustalono termin składania ofert na dzień 8 października 2010 r., natomiast otwarcie ofert miało nastąpić 12 października 2010 r. o godzinie 09:00. Rozstrzygnięcie przedmiotowego postępowania zapowiedziano na dzień 24 listopada 2010 r. poprzez ogłoszenie o rozstrzygnięciu na stronie internetowej Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia (www.nfz-katowice.pl) i na tablicy informacyjnej w siedzibie Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia w Katowicach.

Po przeprowadzeniu negocjacji Komisja Konkursowa sporządziła ranking końcowy obejmujący dane po przeprowadzonych negocjacjach. Wskazywany ranking końcowy obejmował 50 miejsc realizacji świadczeń. Określona w ogłoszeniu wartość zamówienia pozwoliła na wybór od pozycji 1 do pozycji 28 rankingu. Oferta Odwołującej usytuowała się na 30 miejscu w rankingu końcowym, tj. poniżej tzw. *linii odcięcia* oznaczającej granicę

wyczerpującą kwotę przeznaczoną przez Dyrektora Śląskiego OW NFZ na świadczenia zdrowotne będące przedmiotem zamówienia. Na marginesie należy zauważyć, że na ostatniej – 28 pozycji wskazanej do zawarcia umowy znalazła się oferta, która uzyskała ocenę 37,500 pkt., a więc o 2,500 pkt. więcej niż Odwołująca.

W dniu 30 listopada 2010 r. Komisja Konkursowa ogłosiła rozstrzygnięcie konkursu ofert w powyższym zakresie. Oferta Odwołującej nie została więc wybrana ze względu na wyczerpanie wspomnianych środków finansowych oraz ze względu na uzyskaną w postępowaniu liczbę punktów wynosząca łącznie 35,000.

Odwołująca złożyła odwołanie w terminie (7 grudnia 2010 r.), które następnie uzupełniała w drodze składanych do Oddziału pism, wskazując, że nie zgadza się z ustaleniami Komisji Konkursowej. Konsekwencją złożenia odwołania przez Odwołującą było przeprowadzenie przez Dyrektora Śląskiego OW NFZ postępowania administracyjnego i wydanie w dniu 2 lutego 2011 r. decyzji Nr 638/2011, znak: WO-0212-737/829-bk/2011 oddalającej w całości odwołanie Oferenta, której na podstawie art. 108 k.p.a. nadano także rygor natychmiastowej wykonalności.

Od powyższej decyzji pismem z dnia 18 lutego 2011 r. Odwołująca złożyła odwołanie do Prezesa Funduszu za pośrednictwem Dyrektora Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego Funduszu. Odwołanie wniesiono w ustawowym terminie. W uzasadnieniu odwołania od przywoływanej decyzji Dyrektora Śląskiego OW Funduszu Odwołująca podniosła w swej istocie te same zarzuty, które stanowiły przedmiot badania w postępowaniu administracyjnym na poziomie rozpatrywania odwołania przez organ I instancji.

Dnia 19 maja 2011 r. Prezes Funduszu wydał decyzję Nr 724/2011/DSOZ (data wpływu do Śląskiego OW NFZ 23 maja 2011 r.), którą utrzymał w mocy zaskarżoną decyzję Dyrektora Śląskiego OW NFZ Nr 638/2011 z dnia 2 lutego 2011 r.

Pismem z dnia 27 czerwca 2011 r. Odwołująca wniosła do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego skargę na przedmiotową decyzję Prezesa Funduszu, żądając jej uchylecia. W uzasadnieniu skargi Odwołująca po raz kolejny powtórzyła przywoływane już zastrzeżenia reasumując, iż Prezes Funduszu przyjął na ich podstawie błędne stanowisko jakoby postępowanie administracyjne zostało przeprowadzone zgodnie z przepisami prawa oraz

zasadami z nich wynikającymi. Wojewódzki Sąd Administracyjny w Warszawie, po rozpoznaniu na rozprawie w dniu 7 listopada 2011 r. sprawy ze skargi Odwołującej na decyzję Prezesa Funduszu z dnia 19 maja 2011 r. nr 724/2011/DSOZ w przedmiocie nieuwzględnienia odwołania dotyczącego rozstrzygnięcia konkursu ofert w sprawie zawarcia umowy o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej, orzekł o uchyleniu zaskarżonej decyzji Prezesa Funduszu oraz utrzymanej nią w mocy decyzji Dyrektora Śląskiego OW NFZ w Katowicach, stwierdził ponadto, że uchylone decyzje nie podlegają wykonaniu, oraz zasądził od Prezesa Funduszu kwotę 200 złotych tytułem zwrotu kosztów postępowania. W uzasadnieniu wyroku (sygn. akt VI SA/Wa 1580/11) Wojewódzki Sąd Administracyjny zważył w szczególności jak niżej:

1. Analizując stan faktyczny i prawny związany z przebiegiem przedmiotowego postępowania:

„W niniejszej sprawie, co sąd dostrzegł z urzędu, wystąpić mogło: naruszenie zasady równego traktowania wszystkich świadczeniodawców, którzy złożyli oferty w omawianym konkursie (art. 134 ust. 1 ustawy o świadczeniach) oraz zmiana w toku postępowania warunków wymaganych od świadczeniodawców (art. 147 ustawy o świadczeniach) z powodu wątpliwości co do treści ofert w zakresie personelu i jego harmonogramu pracy (czy nie byli w różnych ofertach wymieniani ci sami stomatolodzy, do tego mający realizować usługi u różnych świadczeniodawców w tych samych godzinach).”

2. Dokonując podsumowania działań organów I i II instancji w zakresie przeprowadzenia poprawnego porównania i sklasyfikowania ofert w trakcie postępowania konkursowego, a także przeprowadzonych przez organ I instancji z Odwołującą negocjacji, w szczególności zaś odnośnie ceny (odpowiednio art. 148 i art. 142 ust. 6 pkt 2 ustawy):

„Natomiast sąd nie podziela stanowiska skarżącej co do naruszenia przez organy zasad wynikających z art. 148 i art. 142 ust. 6 pkt 2 ustawy o świadczeniach. W tym zakresie uznaje stanowisko organów za prawidłowe. W decyzjach została przedstawiona argumentacja, znajdująca oparcie w aktach prawnych obowiązujących w trakcie przeprowadzania omawianego konkursu.”

Od powyższego wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego Prezes Fundusz wniósł skargę kasacyjną do Naczelnego Sądu Administracyjnego, który po jej rozpoznaniu w dniu 10 grudnia 2013 r. w Izbie Gospodarczej, oddalił ją zasądając jednocześnie od Prezesa Funduszu na rzecz Odwołującej kwotę 120 złotych tytułem zwrotu kosztów postępowania kasacyjnego (sygn. akt. II GSK 1267/12). W uzasadnieniu wydanego rozstrzygnięcia NSA podzielił stanowisko WSA w Warszawie wyrażone w wyroku z dnia 21 listopada 2011 r. sygn. akt VI SA/Wa 1580/11. W związku z powyższym sprawa wróciła na etap rozpatrzenia odwołania.

Po ponownym rozpatrzeniu odwołania złożonego przez Odwołującą od postępowania konkursowego nr 12-11-000536/STM/07/1/07.0000.218.02/1 Dyrektor Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ zważył, co następuje.

Odwołanie zasługuje na uwzględnienie.

Wskazać należy, że w przedmiotowej sprawie Dyrektor Śląskiego OW NFZ związany jest, jak już wspomniano, ustaleniami Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego oraz Naczelnego Sądu Administracyjnego. W praktyce oznacza to dostosowanie się do wykładni przepisów prawa (zarówno powszechnie obowiązującego jak również procedur wydanych przez Prezesa Funduszu w zakresie postępowań konkursowych) zaprezentowanej w przedmiotowej sprawie w przywoływanych wyrokach przez wskazane sądy. Wojewódzki Sąd Administracyjny uznał, że zastosowanie regulacji zawartej w przywoływanej procedurze po upływie terminu do składania ofert, naruszyło regułę niezmienniania kryteriów oceny w toku postępowania, w stopniu mogącym mieć wpływ na wynik postępowania. W związku z powyższym uwzględniając stanowiska obu sądów, wyrażone w opisywanych wyżej wyrokach, Dyrektor Śląskiego OW NFZ orzekł jak w sentencji decyzji.

Jednocześnie zaznaczyć należy, że zarówno Wojewódzki Sąd Administracyjny jak i Naczelny Sąd Administracyjny nie zakwestionowały ustaleń Dyrektora Śląskiego OW Funduszu w pozostałym zakresie, a w trakcie ponownie przeprowadzonego postępowania administracyjnego nie ujawniły się nowe okoliczności, które mogłyby podważyć dotychczasowe ustalenia. W związku z powyższym wskazać należy, iż Dyrektor Śląskiego OW Funduszu w zakresie niezakwestionowanym podtrzymał swoje ustalenia, twierdzenia oraz wnioski wyrażone w uzasadnieniu decyzji z dnia 2 lutego 2011 Nr 638/2011.

Decyzji na podstawie art. 108 § 1 Kodeksu postępowania administracyjnego, ze względu na wyjątkowo ważny interes strony, nadano rygor natychmiastowej wykonalności. Rozważając kwestię nadania rygoru na wyżej wskazanej podstawie organ wziął pod uwagę konieczność przeprowadzenia rokowań z Odwołującą celem zakontraktowania świadczeń na pozostały okres ich udzielania w zakresie realizowanym przez podmioty zakontraktowane w przedmiotowym postępowaniu.

POUCZENIE

W oparciu o art. 154 ust. 4 ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (Dz. U. 2008 Nr 164, poz. 1027, z późn. zm.) w zw. z art. 5 ustawy z dnia 11 października 2013 o zmianie ustawy o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. 2013 poz. 1290) od niniejszej decyzji stronie przysługuje odwołanie do Prezesa Narodowego Funduszu Zdrowia w Warszawie ul. Grójecka 186. Odwołanie wnosi się za pośrednictwem Dyrektora Oddziału Wojewódzkiego NFZ w terminie 7 dni od dnia otrzymania decyzji.

p.o. DYREKTOR
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia
w Katowicach
Barbara Budanowska
Dyrektor Śląskiego OW
Narodowego Funduszu Zdrowia
w Katowicach

Otrzymują:

- 1) Pani Urszula Tomanek, prowadząca Gabinet Stomatologiczny w Cieszynie przy ul. Hławiczki 12/2.
- 2) Wydział Świadczeń Opieki Zdrowotnej,
- 3) Wydział Ekonomiczno-Finansowy.